

**DIANA TOGNINI SABA**

Mestre em Direito Civil

Doutoranda pela Universidade de São Paulo

Advogada em São Paulo

# **DIREITO DE RETENÇÃO E SEUS LIMITES**



Belo Horizonte  
2018

**CONSELHO EDITORIAL**

Álvaro Ricardo de Souza Cruz	Jorge Bacelar Gouveia - Portugal
André Cordeiro Leal	Jorge M. Lasmar
André Lipp Pinto Basto Lupi	Jose Antonio Moreno Molina - Espanha
Antônio Márcio da Cunha Guimarães	José Luiz Quadros de Magalhães
Bernardo G. B. Nogueira	Kiwonghi Bizawu
Carlos Augusto Canedo G. da Silva	Leandro Eustáquio de Matos Monteiro
Carlos Bruno Ferreira da Silva	Luciano Stoller de Faria
Carlos Henrique Soares	Luiz Henrique Sormani Barbugiani
Claudia Rosane Roesler	Luiz Manoel Gomes Júnior
Clémerson Merlin Clève	Luiz Moreira
David França Ribeiro de Carvalho	Márcio Luis de Oliveira
Dhenis Cruz Madeira	Maria de Fátima Freire Sá
Dircêo Torrecillas Ramos	Mário Lúcio Quintão Soares
Emerson Garcia	Martonio Mont'Alverne Barreto Lima
Felipe Chiarello de Souza Pinto	Nelson Rosenvald
Florisbal de Souza Del'Olmo	Renato Caram
Frederico Barbosa Gomes	Roberto Correia da Silva Gomes Caldas
Gilberto Bercovici	Rodolfo Viana Pereira
Gregório Assagra de Almeida	Rodrigo Almeida Magalhães
Gustavo Corgosinho	Rogério Filippetto de Oliveira
Gustavo Silveira Siqueira	Rubens Beçak
Jamile Bergamaschine Mata Diz	Vladimir Oliveira da Silveira
Janaina Rigo Santin	Wagner Menezes
Jean Carlos Fernandes	William Eduardo Freire

É proibida a reprodução total ou parcial desta obra, por qualquer meio eletrônico, inclusive por processos reprográficos, sem autorização expressa da editora.

Impresso no Brasil | Printed in Brazil

Arraes Editores Ltda., 2018.

**Coordenação Editorial:** Fabiana Carvalho

**Produção Editorial e Capa:** Danilo Jorge da Silva

**Revisão:** Responsabilidade do Autor

342.1285 Saba, Diana Tognini  
S113d Direito de retenção e seus limites / Diana Tognini Saba.  
2018 Belo Horizonte: Arraes Editores, 2018.  
267 p.

1128342

ISBN: 978-85-8238-393-3  
ISBN: 978-85-8238-394-0 (E-book)

1. Direito de retenção. 2. Direito civil. 3. Posse (Direito). 4. Crédito (Direito). I. Título.

CDD(23.ed.)-346.81051  
CDDir - 342.1285

Elaborada por: Fátima Falci  
CRB/6-700

**MATRIZ**

Av. Nossa Senhora do Carmo, 1650/loja 29 - Bairro Sion  
Belo Horizonte/MG - CEP 30330-000  
Tel: (31) 3031-2330

**FILIAL**

Rua Senador Feijó, 154/cj 64 - Bairro Sé  
São Paulo/SP - CEP 01006-000  
Tel: (11) 3105-6370

**www.arraeseditores.com.br**  
**arraes@arraeseditores.com.br**

Belo Horizonte  
2018

## SUMÁRIO

PREFÁCIO .....	X
APRESENTAÇÃO .....	XII
INTRODUÇÃO .....	1
CAPÍTULO 1	
BREVE HISTÓRICO .....	4
1.1. Período Romano .....	4
1.2. Período Medieval e Início do Período Moderno .....	8
1.3. Direito de retenção na legislação estrangeira .....	12
1.4. Evolução no Direito Brasileiro .....	17
CAPÍTULO 2	
FUNÇÃO E UTILIDADE DO DIREITO DE RETENÇÃO .....	20
2.1. Utilidade do conceito nos dias atuais .....	22
CAPÍTULO 3	
CONCEITO .....	25
3.1. Espécies .....	26
3.2. Distinção de outras figuras jurídicas afins .....	28
3.2.1. Compensação .....	28
3.2.2. Exceção de contrato não cumprido .....	31
3.2.3. Penhor, hipoteca e anticrese .....	36
3.2.4. Privilégio legal .....	37
CAPÍTULO 4	
ELEMENTOS ESSENCIAIS .....	38
4.1. Posse da Coisa .....	40
4.1.1. Coisa .....	40
4.1.1.1. Bens corpóreos e incorpóreos .....	40

4.1.1.2. Bens existentes.....	44
4.1.1.3. Bens móveis ou imóveis .....	44
4.1.1.4. Bens fungíveis e infungíveis .....	45
4.1.1.5. Bens singulares e coletivos.....	48
4.1.1.6. Bens divisíveis ou indivisíveis .....	48
4.1.1.7. Bens <i>in commercio e extra commercio</i> . Bens inalienáveis e impenhoráveis.....	49
4.1.1.7.1. Bens inapropriáveis .....	49
4.1.1.7.2. Bens inalienáveis e impenhoráveis.....	52
4.1.1.7.3. O art. 793 do Código de Processo Civil de 2015.....	54
4.1.1.8. Bem alheio .....	57
4.1.1.9. Outras condições .....	60
4.1.2. Posse .....	60
4.1.2.1. Posse ou detenção?.....	61
4.1.2.2. Posse prévia.....	67
4.1.2.2.1. Terras indígenas.....	68
4.1.2.3. Manutenção da posse.....	72
4.1.2.4. Posse justa .....	73
4.1.2.5. Posse de boa-fé.....	75
4.1.2.6. Posse direta e indireta .....	77
4.1.2.7. Posse exercida por meio de representante.....	78
4.2. Crédito .....	79
4.2.1. Certeza .....	79
4.2.2. Exigibilidade.....	80
4.2.3. Liquidez .....	82
4.3. Conexidade entre o crédito e a coisa ou a relação jurídica através da qual sua posse foi atribuída ao credor.....	84
4.3.1. A conexidade como elemento do direito de retenção .....	84
4.3.2. Conteúdo da conexidade.....	87
4.3.3. Direito de retenção por conexidade jurídica versus exceção de contrato não cumprido.....	91
4.3.4. Conexidade no ordenamento brasileiro.....	96
4.3.5. Direito de retenção: unidade ou pluralidade?.....	99
4.4. Inexistência de exclusão do direito de retenção .....	100

## CAPÍTULO 5

FUNDAMENTO JURÍDICO E LIMITES DE ADMISSIBILIDADE DO DIREITO DE RETENÇÃO .....	101
5.1. Fundamento jurídico .....	101
5.1.1. Boa-fé objetiva como fundamento moderno do direito de retenção	104
5.2. Limites de admissibilidade.....	106
5.2.1. Teorias Clássicas.....	106
5.2.2. Casos de aplicação .....	110

5.2.2.1. Doutrina.....	110
5.2.2.2. Legislação .....	112
5.2.2.3. Jurisprudência .....	114
5.3. Conclusão do capítulo.....	116

## CAPÍTULO 6

CARACTERÍSTICAS DO DIREITO DE RETENÇÃO .....	126
6.1. Acessoriedade .....	127
6.2. Indivisibilidade.....	127
6.3. Transmissibilidade.....	131
6.3.1. Pode o direito de retenção ser cedido sem que haja a transmissão do direito principal de crédito? .....	132
6.3.2. Aplicação das regras do Código Civil relativas à cessão de crédito e à assunção de dívidas .....	133
6.4. Disponibilidade.....	134
6.5. Direito de origem legal .....	135
6.6. Direito de defesa .....	135
6.6.1. Alegação judicial do direito de retenção .....	139

## CAPÍTULO 7

NATUREZA JURÍDICA.....	142
7.1. Teorias .....	142
7.1.1. Direito real e direito pessoal.....	142
7.1.2. Teorias ecléticas .....	147
7.2. Distinção entre direitos reais e pessoais na doutrina.....	149
7.3. Direito de retenção é direito subjetivo? .....	154
7.4. Conclusão parcial .....	159
7.5. Direito de retenção e Direito Internacional Privado .....	162

## CAPÍTULO 8

EFEITOS .....	172
8.1. Oponibilidade a terceiros.....	172
8.1.1. O que é oponibilidade?.....	173
8.1.2. Teorias acerca da eficácia do direito de retenção.....	179
8.1.3. Conclusão do item .....	185
8.1.3.1. A oponibilidade e os bens de terceiros.....	194
8.1.4. Oponibilidade e a questão do registro público .....	196
8.2. Direitos e obrigações do retentor.....	197
8.2.1. Direitos do retentor.....	197
8.2.1.1. Proteção possessória .....	198
8.2.1.2. Direito de sequela .....	199
8.2.1.3. Direito de repetição do bem entregue com base em erro.....	200
8.2.1.4. Direito de reter os bens acessórios à coisa retida .....	202

8.2.1.4.1. O problema dos frutos não suscetíveis de conservação .....	203
8.2.1.5. Direito de exigir o reembolso pelas despesas havidas com a conservação do bem retido ou o ressarcimento de um prejuízo por ele causado durante a retenção .....	204
8.2.1.5.1. Responsabilidade pelo pagamento de tributos e obrigações propter rem incidentes sobre o bem durante a retenção .....	206
8.2.1.6. Direito de usar o bem retido.....	208
8.2.1.6.1. Função social da posse .....	208
8.2.1.6.2. Abuso de direito .....	216
8.2.1.6.3. Enriquecimento sem causa .....	218
8.2.1.6.4. Conclusão do item .....	220
8.2.1.7. Limitação temporal do exercício do direito de retenção?.....	221
8.2.1.8. Direito de usucapir? .....	222
8.2.1.9. Direito de preferência .....	223
8.2.1.10. Direito de excussão .....	225
8.2.2. Obrigações do retentor .....	226
8.2.2.1. Obrigação de conservar o bem no estado em que o recebeu .....	226
8.2.2.2. Obrigação de restituir o bem, com seus frutos e acessórios, após o pagamento.....	226
8.2.2.3. Obrigação de indenizar os prejuízos a que tenha dado causa .....	226
8.2.2.3.1. Bens tendentes à deterioração .....	227
8.2.2.4. Obrigação de entregar a diferença de preço no caso de execução do bem retido.....	229
 CAPÍTULO 9	
EXTINÇÃO DO DIREITO DE RETENÇÃO .....	230
9.1. Extinção por via acessória .....	230
9.2. Extinção por via principal .....	233
 CONCLUSÃO .....	 239
REFERÊNCIAS .....	242